

Łazy, dnia 27.08.2025r.

WID. 271. 16. 2025

Gmina Łazy
ul. Traugutta 15, 42-450 Łazy
woj. śląskie, powiat zawierciański
tel. 32/ 6729326 fax.6729448

Adres strony internetowej prowadzonego postępowania:

<https://ezamowienia.gov.pl/mp-client/search/list/ocds-148610-ec27af8c-714b-4e4f-97a2-6e39c185e27f>

<https://bip.umlazy.finn.pl/>

Wszyscy Wykonawcy

biorący udział w postępowaniu

WYJAŚNIENIE TREŚCI SPECYFIKACJI WARUNKÓW ZAMÓWIENIA NR 1

Działając na podstawie art. 135 ust. 2 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2024 r. poz. 1320 dalej: PZP) Zamawiający udziela wyjaśnień treści Specyfikacji Warunków Zamówienia w związku z pytaniami Wykonawców w postępowaniu prowadzonym w przetargu nieograniczonego na realizację zadania pn.: **Usługa odbioru i zagospodarowania odpadów komunalnych powstających na terenie nieruchomości gminy Łazy na których zamieszkują mieszkańcy**

Ogłoszenie nr 505164-2025 z dnia 2025-08-01 r.

Pytanie 1: Zamawiający w Szczegółowym opisie przedmiotu zamówienia określił częstotliwości odbiorów odpadów komunalnych wszystkich frakcji, poprzez użycie sformułowania „nie rzadziej niż” np. 1 raz na dwa miesiące, 1 raz w miesiącu. W związku z tym zwracamy się z zapytaniem jakie konkretne częstotliwości wykonawca ma przyjąć do wyceny przedmiotu zamówienia lub precyzyjne wskazanie ilości ewentualnych dodatkowych odbiorów dla każdej frakcji w ciągu trwania kontraktu.

Odpowiedź Zamawiającego: Do wyceny wykonawca przyjmuje minimalną częstotliwość odbiorów określoną w SWZ. Zamawiający nie ponosi kosztów za dodatkowe odbiory.

Pytanie 2: Zwracamy się z wnioskiem o wyjaśnienie jakie dodatkowe działania faktyczne i prawne Zamawiający, jako organizator odpadowego systemu gminnego, planuje podjąć w celu podniesienie poziomu recyklingu w roku 2026. Zgodnie z wymogiem ustawowym poziom recyklingu na rok 2026 został określony na poziomie 56% wagowo. Zgodnie z analizą stanu gospodarki odpadami za 2024 rok poziomom osiągnięty przez gminę Łazy wyniósł nieco ponad 45%. Bez dodatkowych działań osiągnięcie poziomu recyklingu na poziomie wymaganym w roku 2026 jest niewykonalne. Jeżeli Zamawiający nie przewiduje tego rodzaju działań to wnosimy o wykreślenie kary umownej w całości obciążającej wykonawcę sankcją za nie osiągnięcie poziomu recyklingu (z powodu świadczenia niemożliwego) lub przynajmniej modyfikację treści umowy i podział ryzyka związanego z nie osiągnięciem poziomu recyklingu w proporcji 50/50 w zakresie kary z tego tytułu.

Aktualnie jest to rozwiązanie stosowane przez wielu zamawiających, mające m.in. swoje źródło w najnowszym orzecznictwie Krajowej Izby Odwoławczej:

1. Wyrok KIO z dnia 18.06.2025 r. w połączonych do wspólnego rozpoznania sprawach KIO 1081/25, KIO 1083/25, gdzie Izba po dogłębnym zbadaniu problemu analogicznych postanowień jak w przypadku tego Postępowania, nakazała Zamawiającemu: „zmianę wymagania w zakresie obowiązku wykonawcy osiągnięcia poziomu przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych oraz sposobu ustalenia kary umownej za nieosiągnięcie tego poziomu — przez dostosowanie tego wymagania oraz kary do realnych możliwości osiągnięcia tego parametru w ramach realizacji umowy, z uwzględnieniem odpowiedzialności zamawiającego za poziom udziału odpadów niesegregowanych w całym strumieniu odbieranych odpadów”. Powyższe rozstrzygnięcie Izby zapadło wobec stwierdzenia, że świadczeniem niemożliwym jest ustalenie w OPZ i w umowie, że Wykonawca zobowiązany jest do osiągnięcia poziomu recyklingu w latach 2026-2027 na terenie Gminy Wrocław na poziomie 56% i następnie 57%. Świadczenie to jest obiektywnie niemożliwe – każdy z potencjalnych Wykonawców nie jest w stanie osiągnąć poziomu recyklingu na tak wysokim poziomie, takiego poziomu. Sam Zamawiający, w oparciu o dane historyczne, konstruując takie postanowienia umowne działa w stanie pełnej świadomości, że nie jest możliwe osiągnięcie poziomów recyklingu. W konsekwencji powyższego ustanowienie kar umownych przez Zamawiającego we wzorze umowy za nieosiągnięcie niemożliwego do osiągnięcia poziomu recyklingu, stanowi rażące naruszenie przepisów ustawy pzp i jako takie musi być usunięte.

2. Wyrok z dnia 28.10.2024 r. w sprawie o sygn. KIO 3638/24, w którym Krajowa Izba Odwoławcza nakazała Zamawiającemu usunięcie § 11 ust. 1-3 i §14 ust. 1 projektowanych postanowień umownych. KIO podało: „zamawiający samodzielnie nie jest w stanie osiągnąć wymaganych ustawowo poziomów, a oczekuje, że taki poziom osiągnie wykonawca, któremu to zadanie powierza. O ile KIO nie neguje możliwości nałożenia na wykonawców obowiązku osiągnięcia poziomów recyklingu wynikających z ustawy, bo zamawiający ma prawo powierzyć zadanie publiczne innemu podmiotowi, a w tym zakresie przenieść na ten podmiot ciężące na nim obowiązki, to jednak zamawiający ma szerszy wachlarz odpadów, które pozwalają mu osiągać poziom recyklingu co wynika z par. 3 ust. 5 Rozporządzenia Ministra Klimatu i Środowiska w sprawie sposobu obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych z dnia 3 sierpnia 2021 r. (Dz.U. z 2021 r. poz. 1530), bowiem w przypadku obliczania poziomów przygotowania do ponownego użycia i recyklingu odpadów komunalnych przez gminy uwzględnia się odpady komunalne: 1) odebrane z terenu danej gminy zarówno przez gminę, jak i przez podmiot, o którym mowa w art. 9g ustawy z dnia 13 września 1996 r. o utrzymaniu czystości i porządku w gminach; 2) zebrane z terenu danej gminy zarówno przez gminę, jak i przez innych zbierających odpady komunalne. Co więcej jak słusznie podnosił odwołujący zamawiający ma szerszą niż wykonawca możliwość wpływu na podniesienie jakości segregacji przez mieszkańców, czy to przez nakładania mandatów za nieprawidłową segregację, czy prowadzenie akcji edukacyjnych. A mimo to nie był w stanie osiągnąć nawet poziomu 35%, a chce aby poziom 55% osiągnął wykonawca. Oczywiście w umowie zamawiający może zawrzeć postanowienia służące dyscyplinowaniu wykonawcy do wykonywania usługi na jak najwyższym poziomie jakości, w tym dążenia do osiągnięcia celów ustawowych. Natomiast w tej sprawie materiał dowodowy pokazuje, że to zobowiązanie nie jest możliwe do wykonania, co w ocenie KIO bardziej niż przywołane przez odwołującego przepisy wskazuje na pierwotną niemożność świadczenia na oczekiwanym przez zamawiającego poziomie jakości, czego ma świadomość zamawiający. W ocenie KIO zatem jeśli dokonać odesłania przez art. 8 ust. 1 ustawy do przepisów kodeksu cywilnego to ten stan faktyczny nadaje się do subsumpcji pod normę art. 387 par. 1 kc. Z tego względu KIO nakazała zamawiającemu usunięcie par. 11 ust. 1 - 3 i par. 14 ust. 1 PPU. Zamawiający obowiązek dążenia do osiągnięcia poziomów recyklingu powinien albo dostosować do faktycznie realnego poziomu, albo dostosować

poziom kar nakładanych na wykonawcę, w taki sposób, aby dyscyplinowały wykonawcę i zachęcały do prawidłowej realizacji zamówienia, a nie karały za coś, co jest obiektywnie niemożliwe do osiągnięcia. KIO na podstawie art. 554 ust. 6 ustawy może wyłącznie nakazać wykreślenie tych postanowień umownych, pozostawiając zamawiającemu decyzję o tym, w jakim kierunku będzie dążył do umożliwienia wykonawcy realizacji tej umowy na realnym poziomie jakości”.

Odpowiedź Zamawiającego: Zamawiający nie zmienia zapisu dotyczących kar umownych

Podjęte zostaną działania, których celem będzie edukacja ekologiczna związana z poszerzeniem wiedzy związanej z segregacją odpadów komunalnych. W przypadku braku segregacji odpadów lub prowadzenia jej nieprawidłowo, przez właściciela nieruchomości Gmina Łazy będzie stosowała podwyższoną stawkę opłaty za odpady komunalne.

Zastosowana zostanie odpowiednia metodologia wyliczenia masy bioodpadów komunalnych posegregowanych i poddawanych recyklingowi u źródła podczas składania rocznego sprawozdania Burmistrza.

Zamawiający zaznacza, że wysokość kary nie jest w całości nakładana na Wykonawcę, a stanowi różnicę wysokości kar nałożonych na Gminę Łazy przez Wojewódzkiego Inspektora Ochrony Środowiska w tym zakresie i pozostałych kar nałożonych na przedsiębiorstwa działające na terenie gminy za nieosiągnięcie poziomów recyklingu, przygotowania do ponownego użycia i odzysku oraz poziomu ograniczenia masy odpadów komunalnych ulegających biodegradacji przekazywanych do składowania.